

判案法律依据丛书

审理 建设工程案件 的法律依据

主编 梁书文

人民法院出版社

判案法律依据丛书

审理建设工程案件的 法律依据

主 编 梁书文

人民法院出版社

图书在版编目(CIP)数据

审理建设工程案件的法律依据/梁书文主编. - 北京:
人民法院出版社, 2002. 1
(判案法律依据丛书; 4)
ISBN 7-80161-244-2

I. 审… II. 梁… III. 基本建设-经济合同-合同法
-法律解释-中国 IV. D923.65

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2001) 第 094888 号

判案法律依据丛书

审理建设工程案件的法律依据

梁书文 主编

责任编辑 晓 晨 余 虹
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京东交民巷 27 号 (100745)
电 话 65282306 (责任编辑) 65136848 (出版部)
65120825 65286879 65222201 (发行部)
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 保定市大丰彩印厂
经 销 新华书店
开 本 850×1168 毫米 1/32
字 数 695 千字
印 张 20.875
版 次 2002 年 1 月第 1 版 2002 年 1 月第 1 次印刷
印 数 1-3000 册
书 号 ISBN 7-80161-244-2/D·244
定 价 35.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

编写说明

随着我国法制建设速度的加快，国家立法机关相继制定颁布了合同法等一系列重要的法律，国家行政机关发布了大量的行政法规，为贯彻实施法律，最高人民法院、最高人民检察院也发布了数量可观的司法解释，这些法律、法规及司法解释，对加速我国社会主义法治化，建立社会主义市场经济体制，整顿社会经济秩序，发展成熟的社会主义市场经济，均具有重要的意义和巨大的作用，为人民法院审理各类案件提供了充分的法律依据，为律师等法律工作者代理诉讼与非诉案件提供了准确的法律支撑。由于我国法律、法规及司法解释数量大，涉及的案件种类多，且废改立较为频繁，因而给审判人员及律师等法律工作者掌握、检索和运用带来了不便，为使广大法律工作者准确掌握判案、诉讼的法律依据，我们组织最高人民法院、最高人民检察院、部分高级法院的同志以及有关专家学者编写了这套《判案法律依据丛书》，以案件种类划分，共包括：《审理合同案件的法律依据》、《审理买卖合同案件的法律依据》、《审理借款案件的法律依据》、《审理建设工程案件的法律依据》、《审理租赁、融资租赁案件的法律依据》、《审理技术合同案件的法律依据》、《审理运输合同案件的法律依据》、《审理房地产开发经营案件的法律依据》、《审理知识产权案件的法律依据》、《审理代理合同案件的法律依据》、《审理担保案件的法律依据》、《审理金融案件的法律依据》、《审理证券、期货案件的法律依据》、《审理劳动争议案件的法律依据》、《审理损害赔偿案件的法律依据》、《审理婚姻、继承案件的法律依据》、《审理海事案

1225 59

2 审理建设工程案件的法律依据

件的法律依据》、《审理国家赔偿案件的法律依据》等。这套丛书采用分类编排的方法，将某类案件涉及的法律、法规、司法解释进行了梳理，就审理某类案件涉及的法律依据以问答的形式予以提出，以准确有效的法律条文作为解答，使法律工作者查找方便，并可直接引用，省时、便捷、高效。

本书为《审理建设工程案件的法律依据》，为审理建设工程案件适用的法律依据，内容包括：建设工程合同一般规定，国家重大建设工程合同，建设工程合同的承包、发包，建设工程勘察设计合同，建设工程施工合同，建设工程监理合同，建设工程质量验收，工程建设专业人员管理，房屋装饰装修，工程建设中重大事故的处理，建设工程赔偿责任，建设工程管理及违规行为处罚等，同时还收录了国家工商行政管理局发布的建设工程合同示范文本。

由于本书作者较多，编写风格也许略有差别，加之个体学识、能力的局限，书中可能存在一些疏漏，恳请广大读者批评指正。

最高人民法院《审理建设工程
案件的法律依据》编写组
二〇〇一年十二月

总 目 录

一、建设工程合同一般规定	(1)
二、国家重大建设工程合同	(38)
三、建设工程合同的承包、发包	(42)
四、建设工程勘察设计合同	(65)
五、建设工程施工合同	(101)
六、建设工程监理合同	(150)
七、建设工程质量验收	(171)
八、工程建设专业人员执业管理	(199)
九、房屋装饰装修	(220)
十、工程建设中重大事故的处理	(226)
十一、建设工程赔偿责任	(240)
十二、建设工程管理及违规行为处罚	(276)
十三、建设工程合同示范文本	(364)

目 录

一、建设工程合同一般规定

【问 1】建设工程，是指哪些工程？	(1)
【问 2】建设工程合同包括哪些？如何签订？	(1)
【问 3】建设工程合同纠纷包括哪几种？	(2)
【问 4】公路工程的合同文件，必须有哪些条款？	(2)
【问 5】工程建设项目的报建内容包括哪些？	(3)
【问 6】工程建设项目实施阶段程序指哪些？	(3)
【问 7】项目法人应如何设立？	(4)
【问 8】建设项目的董事会具体可以行使哪些职权？	(5)
【问 9】根据建设项目的特点，项目总经理具体可以行使 哪些职权？	(5)
【问 10】现行基本建设前期工作程序包括哪些？	(6)
【问 11】建筑工程项目的哪些方面属审查范围？	(7)
【问 12】从事建筑活动的建筑施工企业、勘察单位、设计 单位和工程监理单位，应当具备哪些条件？	(8)
【问 13】建设工程在超过合理使用年限后需要继续使用的， 产权所有人如何委托重新界定使用期？	(9)
【问 14】超限高层建筑工程的勘察、设计和施工、监理应 由哪些资质单位承担？	(9)
【问 15】建筑业企业应当按照哪些条件申请资质？	(10)
【问 16】建筑业企业资质分为哪几个序列？	(10)
【问 17】建筑业企业应当如何办理资质申请手续？	(11)
【问 18】建筑业企业申请资质升级，应当提供哪些资料？	(11)
【问 19】设立外商投资建筑业企业其注册资本须符合哪些	

2 审理建设工程案件的法律依据

- 要求? (12)
- 【问 20】设立外商投资建筑业企业应经哪些申报程序? (13)
- 【问 21】设立建设部所属中外合资经营企业的, 应如何签订合资企业的合同? (13)
- 【问 22】外商投资建筑业企业的资质等级如何确定? (14)
- 【问 23】两栋四层或四层以上的生活居住建筑的间距, 须符合哪些要求? (15)
- 【问 24】板式居住建筑群体布置时, 建筑间距采用什么建筑间距系数? (16)
- 【问 25】单栋塔式居住建筑在两侧无其他遮挡阳光的建筑时, 与其他居住建筑的间距系数不得小于多少? (16)
- 【问 26】多栋塔式居住建筑成东西向单排布置时, 与被其遮挡阳光的板式居住建筑的建筑间距, 按哪些规定执行? (17)
- 【问 27】板式建筑遮挡中小学教室、托儿所和幼儿园的活动室、医疗病房等公共建筑的阳光时, 须采用何种建筑间距系数? (17)
- 【问 28】板式建筑遮挡办公楼、集体宿舍、招待所、旅馆等建筑的阳光时, 建筑间距系数不得小于多少? (18)
- 【问 29】新建建筑遮挡现状居民住房阳光的, 建设单位应如何补偿? (19)
- 【问 30】建设工程价格如何构成? (19)
- 【问 31】建设工程价格的定价方式有哪些? (20)
- 【问 32】建设工程价格如何分类? (20)
- 【问 33】建设工程价格的计价方法有哪些? (21)
- 【问 34】建设工程价格的计价依据有哪些? (21)
- 【问 35】如何计算工程进度款? (22)
- 【问 36】建设工程变更造成工程造价增减的变更价款按哪些方法计算? (22)
- 【问 37】在我国境内进行哪些建设工程项目的采购, 必须进行招标? (23)

- 【问 38】工程建设项目，包括项目的勘察、设计、施工、
监理以及与工程建设有关的重要设备、材料等的
采购，达到哪些标准的，必须进行招标？ (23)
- 【问 39】招标投标活动应遵循哪些原则？ (25)
- 【问 40】招标人指哪些组织？ (25)
- 【问 41】招标分为哪两种？如何进行？ (26)
- 【问 42】招标人不得实施哪些行为？ (26)
- 【问 43】投标人应具备哪些条件？ (27)
- 【问 44】投标人提交投标文件应符合哪些要求？ (28)
- 【问 45】两个以上法人或其他组织可否以一个投标人的身
份共同投标？ (28)
- 【问 46】投标人不得实施哪些行为？ (29)
- 【问 47】中标人的投标应符合哪些条件？ (29)
- 【问 48】中标人可否向他人转让中标项目？ (29)
- 【问 49】建设单位招标应当具备哪些条件？ (30)
- 【问 50】建设项目招标应当具备哪些条件？ (30)
- 【问 51】依法必须招标项目的招标公告须如何发布？ (31)
- 【问 52】建筑工程设计的招标人不具备哪些条件的，应当
委托招标？ (31)
- 【问 53】国家建设工程所需机电设备是否属于国家计划分
配和合同订购产品管理范围内组织生产供应的机
电产品？ (32)
- 【问 54】招标代理机构应具备哪些条件？ (32)
- 【问 55】对工程建设项目招标代理机构的资格如何认定？ (33)
- 【问 56】工程招标代理机构可否向他人转让代理业务？ (34)
- 【问 57】建筑工程设计的招标人委托招标代理机构进行招
标的，招标人应否在委托合同签订后进行备案？ (34)
- 【问 58】如何界定对环境可能造成重大影响的建设项目？ (35)
- 【问 59】如何界定对环境可能造成轻度影响的建设项目？ (35)
- 【问 60】如何界定对环境影响很小的建设项目？ (36)
- 【问 61】国家根据建设项目对环境的影响程度，按照哪些

4 审理建设工程案件的法律依据

- 规定对建设项目的环境保护实行分类管理? (36)
- 【问 62】从事建设项目环境影响评价的单位如何开展建设项目环境影响评价工作? (37)

二、国家重大建设工程合同

- 【问 63】国家重点建设项目指哪些? (38)
- 【问 64】如何确定国家重点建设项目? (38)
- 【问 65】国家重大建设工程合同应按哪些文件订立? (39)
- 【问 66】国家重点建设项目主体工程的设计、施工、监理、设备采购, 应如何选定中标单位? (39)
- 【问 67】国家重大建设项目稽察特派员依法履行哪些职责? (39)
- 【问 68】国家重大建设项目稽察特派员开展稽察工作, 可以采取哪些方式? (40)
- 【问 69】被稽察单位违反建设项目建设和管理规定的, 如何处理? (41)

三、建设工程合同的承包、发包

- 【问 70】签订建筑安装工程承包合同须具备哪些条件? (42)
- 【问 71】建筑安装工程承包合同应具备哪些主要条款? (42)
- 【问 72】建设工程承包双方须如何签订承包合同? (43)
- 【问 73】建筑装饰装修工程的发包与承包应符合哪些规定? (43)
- 【问 74】建筑工程的发包单位与承包单位如何履行合同? (44)
- 【问 75】建设单位和承包单位签订的分包合同与总承包合同约定的约定不一致的, 如何确认? (45)
- 【问 76】发包单位将工程发包给不具有相应资质条件的承包单位或将建筑工程肢解发包的, 如何处理? (45)
- 【问 77】建筑企业采用总分包方法从事各种房屋建筑、土木工程、设备安装、机械施工等生产经营活动, 如何区分总包单位与分包单位的责任? (46)

【问 78】一般工业与民用建筑安装工程承包合同双方的主要责任有哪些？	(47)
【问 79】发包、承包双方对建设工程施工合同执行过程中的工程价格争议，可通过哪些办法解决？	(48)
【问 80】发包建设项目的单位和个人应具备哪些条件？	(49)
【问 81】建筑工程如何实行招标发包？	(49)
【问 82】建筑工程的发包单位可否将由一个承包单位完成的建筑工程肢解成若干部分发包给几个承包单位？	(50)
【问 83】建筑工程承包单位可否将承包工程中的部分工程发包给具有相应资质条件的分包单位？	(50)
【问 84】工程总承包企业的资质应符合哪些条件？	(51)
【问 85】承包建筑工程的单位应具有哪些资格？	(53)
【问 86】承包工程勘察、设计、施工和建筑构配件、非标准设备加工生产的单位须符合哪些管理规定？	(54)
【问 87】各级工程总承包企业如何进行工程承包？	(54)
【问 88】批准外国企业进入中国境内承包工程的范围有哪些？	(55)
【问 89】外国企业在一地取得了《资质证》后，需到中国境内第二个以上省或自治区、直辖市再承包工程的，如何办理？	(56)
【问 90】在中国境内从事房屋、土木工程的建造、装饰或线路、管道、设备和安装承包活动的外国企业，须具备哪些条件？	(56)
【问 91】外国企业申请办理《外国企业承包工程资质证》，须提交哪些文件和资料？	(58)
【问 92】如何采取措施禁止在工程建设中带资承包？	(59)
【问 93】两个以上不同资质等级的单位联合承包建筑工程的，如何确定其业务许可范围？	(61)
【问 94】建筑工程实行总承包的，工程质量哪一方负责？	(61)
【问 95】水利工程项目施工的中标单位对投标项目的非主体工程分包的，是否改变原承包合同？	(61)
【问 96】水利工程承包合同签订后，是否可正式开工？	(62)

6 审理建设工程案件的法律依据

- 【问 97】水利工程的承包单位将主体工程转包的，是否按
违约处理？ (62)
- 【问 98】如何区分违法转包和合法分包？ (62)
- 【问 99】承包单位违反合同约定进行转包或者违法分包的，
应如何处理？ (63)

四、建设工程勘察设计合同

- 【问 100】建设工程勘察设计合同应具备哪些条款？ (65)
- 【问 101】签订勘察设计公司，应使用哪些文本？ (66)
- 【问 102】从事工程勘察、工程设计活动的单位，必须具有
何种资质？ (67)
- 【问 103】建设工程勘察设计文件在哪些情况下方为有效？ (67)
- 【问 104】建设工程勘察、设计的发包方与承包方，应如何
签订建设工程勘察、设计合同？ (68)
- 【问 105】发包工程勘察设计须具备哪些条件？ (69)
- 【问 106】城市建筑工程勘察设计公司合同的当事人应具备哪些
条件？ (69)
- 【问 107】委托工程设计业务的建设工程项目应当具备哪些
条件？ (70)
- 【问 108】工程勘察设计业务的委托可以通过哪些方式进行？ (71)
- 【问 109】建设工程勘察设计业务的委托方将整个建设工程
项目的设计业务分别委托给几个承接方时，须如
何办理？ (71)
- 【问 110】建设工程勘察、设计单位承揽建设工程勘察、设
计业务应符合哪些要求？ (72)
- 【问 111】建设工程勘察设计业务的委托方与承接方签订合
同，须符合哪些要求？ (72)
- 【问 112】建筑设计单位对设计文件选用的建筑材料、建筑
构配件和设备，可否指定生产厂、供应商？ (73)
- 【问 113】建设工程勘察设计业务的承接方须具备哪些条件？ (74)

- 【问 114】外国勘察设计单位及其在中国境内的办事机构，
可否单独承接中国境内建设项目的勘察设计业务？ ……（74）
- 【问 115】公路工程设计单位应如何履行合同义务？ ……（75）
- 【问 116】从事建设工程勘察、设计的单位负有哪些质量责任？ ……（76）
- 【问 117】工程勘察单位负有哪些质量责任？ ……（77）
- 【问 118】工程勘察单位对作业全过程进行质量控制，着重
应做好哪些工作？ ……（78）
- 【问 119】建设工程勘察设计业务的委托方在委托业务中不
得有哪些行为？ ……（79）
- 【问 120】建设工程勘察设计业务的承接方在承接业务中不
得有哪些行为？ ……（79）
- 【问 121】工程实行设计方案招标须经哪些程序？ ……（80）
- 【问 122】建设工程设计投标单位报送投标书应按招标文件
规定的哪些内容提供？ ……（81）
- 【问 123】工业、交通项目和重要的民用建筑，实行设计方
案招标须具备哪些条件？ ……（81）
- 【问 124】招标人应在多长期限内与中标人签订工程设计合同？ ……（82）
- 【问 125】电力工程设计的招标投标须符合哪些规定？ ……（82）
- 【问 126】电力工程设计招标可否采用议标方式？ ……（83）
- 【问 127】对未中标单位，电力工程设计的招标单位应否给
予一定的补偿？ ……（83）
- 【问 128】建筑工程设计的招标文件确需进行必要的澄清或
者修改的，如何处理？ ……（84）
- 【问 129】建筑工程设计招标中，对达到招标文件规定要求
的未中标方案，是否应给予经济补偿？ ……（85）
- 【问 130】境外设计单位参加国内建筑工程设计投标的，应
如何处理？ ……（85）
- 【问 131】建筑装饰设计资格分为哪几种？其承担业务范围如
何确定？ ……（85）
- 【问 132】设计单位申请《工程总承包资格证书》必须具备
哪些条件？ ……（87）

8 审理建设工程案件的法律依据

- 【问 133】申请《工程总承包资格证书》的设计单位，应依照哪些要求办理？（88）
- 【问 134】工程勘察、工程设计资质证书分为哪几种？（88）
- 【问 135】工程勘察、工程设计资质分级的标准如何确定？（89）
- 【问 136】工程勘察设计单位申请资质时，应提供哪些资料？（89）
- 【问 137】取得工程设计资质的单位，可否申请与主行业相关的其他行业设计资质？（90）
- 【问 138】工程勘察、工程设计单位的资质，实行何种审批制度？（90）
- 【问 139】申请工程勘察、工程设计单位的资质证书，按哪些程序办理？（90）
- 【问 140】新设立的工程勘察、工程设计单位，其资质等级如何确定？（91）
- 【问 141】勘察设计单位承接勘察设计业务，需持有哪些证书？ ...（91）
- 【问 142】非独立法人的勘察设计分支机构，可否以分支机构名义承接业务？（92）
- 【问 143】设立中外合营工程设计（含勘察）机构应具备哪些资格？（92）
- 【问 144】申请设立中外合营工程设计机构应经过哪些审批程序？（93）
- 【问 145】开办中外合营设计机构的《可行性研究报告》一般应包括哪些内容？（94）
- 【问 146】设立私营设计事务所必须具备哪些条件？（94）
- 【问 147】私营设计事务所的注册资金须符合哪些要求？（95）
- 【问 148】对设计项目可否实行代审、代签制度？（95）
- 【问 149】教师应聘从事勘察设计业务期间，可否再兼职从事与工程勘察设计业务无关的教学等其他活动？（96）
- 【问 150】境外单位在中国境内设立的办事机构，未取得勘察设计资质证书的，可否承接勘察设计业务？（97）
- 【问 151】境外设计人员从事设计工作是否享有中国注册执业人员同等的权利？（97）

- 【问 152】一般建设工程勘察设计合同双方的责任分别有哪些? … (98)
- 【问 153】建设工程的设计任务由两个以上的设计单位配合设计,如何区分相互责任? …… (99)
- 【问 154】建设工程勘察设计合同的委托方或承包方违反合同规定造成损失的,应承担哪些违约责任? …… (99)
- 【问 155】施工单位、监理单位发现建设工程勘察、设计文件不符合工程建设强制性标准、合同约定的质量要求的,应如何处理? …… (100)

五、建设工程施工合同

- 【问 156】签订建设工程施工合同必须具备哪些条件? …… (101)
- 【问 157】建设工程的施工合同应如何签订? …… (101)
- 【问 158】建设工程施工合同应具备哪些主要内容? …… (102)
- 【问 159】建设工程施工合同是否应明确监理单位的权限和责任? …… (103)
- 【问 160】建设工程施工合同当事人签订分包合同的,承包方如何履行? …… (103)
- 【问 161】工程建设项目施工,建设单位和承包单位如何签订工程建设项目承包(施工)合同? …… (104)
- 【问 162】建筑业企业进行工程建设项目施工,须符合哪些要求? …… (104)
- 【问 163】建设单位申领施工许可证的工程名称、地点、规模,是否应与签订的施工承包合同一致? …… (105)
- 【问 164】建筑企业应具备哪些资质条件? …… (105)
- 【问 165】各级建筑企业的营业范围如何确定? …… (107)
- 【问 166】设备安装企业应具备哪些资质条件? …… (107)
- 【问 167】各级设备安装企业的营业范围如何确定? …… (109)
- 【问 168】机械施工企业应具备哪些资质条件? …… (109)
- 【问 169】各级机械施工企业的营业范围如何确定? …… (110)
- 【问 170】建筑装饰施工企业应具备哪些资质条件? …… (111)

10 审理建设工程案件的法律依据

- 【问 171】各级建筑装饰施工企业的营业范围如何确定？ (112)
- 【问 172】工程施工总承包企业资质等级分为哪几级？ (112)
- 【问 173】一个企业具有多种专业工程施工的能力，可否办理多个资质？ (113)
- 【问 174】如何确认建筑幕墙工程施工企业的资质等级？ (113)
- 【问 175】地质灾害防治工程施工单位应具备哪些条件？ (116)
- 【问 176】甲级、乙级、丙级施工单位应按照哪些规定承接地质灾害防治工程？ (117)
- 【问 177】地质灾害防治工程施工单位发生哪些情况的，应向资质管理部门申请办理资质变更、注销手续？ (118)
- 【问 178】申请施工总承包资质的建筑业企业应当将哪些作为本企业的主项资质？ (118)
- 【问 179】哪些工程的施工，建设单位应申领施工许可证？ (119)
- 【问 180】建设单位申请领取施工许可证，应具备哪些条件？ (120)
- 【问 181】建设单位应自领取施工许可证之日起多长期限内开工？ (121)
- 【问 182】申请办理施工许可证，应当按照哪些程序进行？ (121)
- 【问 183】建筑施工企业可否修改工程设计？ (122)
- 【问 184】建设工程实行施工总承包的，其安全由谁负责？ (122)
- 【问 185】公路工程施工单位应如何履行合同义务？ (122)
- 【问 186】材料和设备的采购单位应如何按合同约定进行采购？ ... (123)
- 【问 187】建设工程施工合同的发包人未按照约定支付价款的，承包人可采取哪些措施？ (124)
- 【问 188】建筑工程施工图设计文件审查的主要内容包括哪些？ ... (124)
- 【问 189】建设单位将施工图报建设行政主管部门审查时，应同时提供哪些资料？ (125)
- 【问 190】施工图经审查批准，可否进行修改？ (125)
- 【问 191】建设单位或者设计单位对审查机构对施工图作出的审查报告如有重大分歧时，可否提出复查申请？ (126)
- 【问 192】对建设单位的施工图进行设计审查必须具备哪些条件？ (127)

【问 193】施工图审查机构应对审查的图纸质量负何种责任？	(128)
【问 194】建设工程施工现场必须符合哪些安全要求？	(128)
【问 195】建设工程施工中有哪些情形的，建设单位应当按照国家有关规定办理申请批准手续？	(129)
【问 196】工程施工发包须具备哪些条件？	(129)
【问 197】施工招标可采用哪些方式？	(130)
【问 198】施工招标一般应按哪些程序进行？	(130)
【问 199】工程建设施工招标文件的主要内容包括哪些？	(131)
【问 200】工程施工招标编制标底应遵循哪些原则？	(132)
【问 201】施工企业作为建筑产品的生产者，在施工招标投标的活动中，享有哪些权利？	(132)
【问 202】工程建设施工投标单位应向招标单位提供哪些材料？ ..	(133)
【问 203】工程建设施工投标单位应编制哪些内容的投标书？	(133)
【问 204】建设工程施工单位应如何保证工程质量？	(134)
【问 205】施工单位对工程负责维修的，其维修的经济责任由谁承担？	(134)
【问 206】施工单位自接到保修通知书之日起，必须在多长期限内到达现场与建设单位共同明确责任方？	(135)
【问 207】水利工程的施工招标投标应坚持哪些原则？	(135)
【问 208】水利工程建设项目施工的招标单位在招标活动中有哪些权利和职责？	(136)
【问 209】水利工程建设项目施工的招标单位应当具备哪些条件？	(136)
【问 210】水利工程建设项目施工的招标应当具备哪些条件？	(137)
【问 211】水利工程建设项目施工招标可采用哪些方式？	(137)
【问 212】水利工程建设项目施工招标文件应包括哪些合同条款？	(138)
【问 213】水利工程建设项目施工招标的投标文件中标后，是否应成为双方签订合同的依据？	(138)
【问 214】水利工程建设项目施工的投标书副本是否具有法律效力？	(139)